



论  
刑  
事  
侦  
查  
程  
序  
的  
完  
善

任  
汉  
旺

指  
导  
教  
师  
：  
周  
东  
平  
副  
教  
授

厦  
门  
大  
学

学校编码：10384  
学号：X200208086

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_  
UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论刑事侦查程序的完善

On the Improving of National  
Criminal Lawsuit Spy Proceeding

任 汉 旺

指导教师姓名： 周东平 副教授

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2006 年 4 月

论文答辩时间： 2006 年 月

学位授予日期： 2006 年 月

答辩委员会主席：\_\_\_\_\_

评 阅 人：\_\_\_\_\_

2006 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

厦门大学博硕士论文摘要库

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名： 日期： 年 月 日

导师签名： 日期： 年 月 日

### 内 容 摘 要

刑事诉讼法的修改是近期较为热门的话题，也是理论研究的重点。如何构建我国新的刑事诉讼程序，学者们仁者见仁，智者见智。目前已出版专著或见诸报端的完整修改意见稿就有三四种版本了，而就刑事诉讼中各个程序的具体研究与讨论，更是数不胜数。笔者在阅读这些专著和文章的基础上，结合多年从事公安侦查法律工作体验，对刑事诉讼法中侦查程序的完善问题进行了研究。本文共分三章。

第一章论述了侦查程序在刑事诉讼法中的地位与功能。在界定侦查程序概念的基础上，论述了侦查程序在刑事诉讼中的重要作用。作为一诉讼活动，侦查程序具有权力制约、权力正当化、对犯罪的预防和对公民利益保护的社会功能，同时也还具有收集和保全证据、查获犯罪嫌疑人、为公诉和审判做准备以及案件分流的诉讼功能。

第二章论述我国刑事侦查程序在设计上存在的缺陷。我国现行刑事诉讼中侦查程序仍然是一种带有强烈职权主义理念的制度设计。表现在这种侦查程序的设计，在侦查模式、侦查程序运行、犯罪嫌疑人的权利保障及侦查权监督与制约的制度上，都存在一定缺陷。由于这种制度设计上的缺陷，导致侦查机关在侦查过程中滥用侦查权、侵犯当事人权益的现象时有发生。

第三章对我国刑事诉讼侦查程序的完善作了设想并予以论证。认为完善我国刑事诉讼侦查程序要遵循人权保障原则、权力制约原则，以及借鉴、吸收国际人权法和国际刑事司法准则原则。在具体的制度的设计上，要完善侦查监督体系，增设司法授权和司法审查；强化犯罪嫌疑人及其辩护人的保障性权利；增加侦查机关的义务；设置科学、合理的强制措施体系；改造刑事侦查程序的启动和撤销制度；实现逮捕与审前羁押相分离；确立适合我国的非法证据排除法则；贯彻强制侦查法定原则，实现技术侦查手段法定化。

**关键词：**侦查程序； 设计缺陷； 立法完善

---

## ABSTRACT

### ABSTRACT

The revisionment of criminal law is pop topic in the near future as well as the key point of the ore tics investigate . The scholars of different views on how to establish national criminal proceeding. At present, there are three or four editions of Amendment Drafts which have already been published as the monograph or printed on the newspaper .And the material investigation and discuss for the criminal lawsuit proceeding are without number Based on the reading these monograph and articles, and in the light of the experiences of dealing with the police spy law for many years , the author studied on the problem of perfecting the spy proceeding of criminal lawsuit totally in three chapters.

Chapter1. The status and function for the spy proceeding in the criminal law have been discussed. The key role of spy proceeding in the criminal law have been discussed based on the idea lf spy proceeding lines. As a lawsuit be haviomr , the spy proceeding has the social functions of power restriction ,power justness , crime prevention and protecting people's benefits. Mean while ,it has the lawsuit functions of collecting and saving the proofs ,tracking down the criminal suspects ,preparation for public prose cut ion and adjudgement and the cases' distributary.

Chepter2. To discuss the existent disfigurement for the proceeding design in national. The spy proceeding of national criminal lawsuit still is one kind of system that is with strong authorityism.It displays as the spy proceeding design has some disfigurement in the spy mode ,the spy proceeding ,the guarantee of crime suspicioner's right and the system of spy supervising and restriction. Owing to the disfigurement, it cause the spy department abusing spy rights in the spying and phenomenon of impinge party occur occasionally .

Chapter3. Offer imagination and argumentation for the perfect of national criminal law suit spy proceeding. To perfect the national criminal law suit spy proceeding need follow the rule of human rights ensurence the rule of power restriction and the use for reference of international human rights law and international criminal judicial rules. To perfect the spy supervising system and increase judicial accredit and judicial review based on the detail system designs; strengthening the indemnificatory rights for crime suspicioner and

paradete ;Increasing the obligation for spy department ;establishing the scientific logical strong measure system; rebuilding the startup of criminal spy proceeding and canceling system ;achieving the separation of arrest and before interrogation detain ; Establishing the principle of excluding illegal evidence that suitable for nation; carrying out the legal principle of obliging spy to achieve the legal rule used by technic spy means.

**Key words:** spy proceeding; design disfigurement; lawm

厦门大学博硕士论文摘要库



目 录

|                                |    |
|--------------------------------|----|
| 引 言 .....                      | 1  |
| 第一章 侦查程序在刑事诉讼中的地位与功能 .....     | 3  |
| 第一节 侦查程序在刑事诉讼中的地位 .....        | 3  |
| 第二节 侦查程序的功能 .....              | 4  |
| 第二章 我国现行刑事诉讼中侦查程序设计的缺陷 .....   | 7  |
| 第一节 侦查模式设计上的缺陷 .....           | 7  |
| 第二节 侦查程序运行设计上的缺陷 .....         | 10 |
| 一、立案与撤案的随意性 .....              | 11 |
| 二、采取强制措施的随意性 .....             | 12 |
| 第三节 犯罪嫌疑人的权利保障设计上的缺陷 .....     | 16 |
| 一、没有赋予嫌疑人申请法院对羁押合法性审查的权利 ..... | 16 |
| 二、没有确立对非法证据的排除规则 .....         | 16 |
| 三、没有赋予嫌疑人沉默权和反对自我归罪的权利 .....   | 17 |
| 四、缺乏完善的律师介入制度 .....            | 18 |
| 第四节 侦查权监督与制约设计上的缺陷 .....       | 20 |
| 第三章 完善我国刑事诉讼侦查程序的设想 .....      | 22 |
| 第一节 完善我国刑事诉讼侦查程序的原则 .....      | 22 |
| 一、人权保障原则 .....                 | 22 |
| 二、权力制约原则 .....                 | 22 |
| 三、遵循国际人权法和国际刑事司法准则原则 .....     | 23 |
| 第二节 完善我国刑事诉讼侦查程序的具体设想 .....    | 24 |
| 一、完善侦查监督体系,增设司法授权和司法审查制度 ..... | 25 |
| 二、强化犯罪嫌疑人及其辩护人的保障性权利 .....     | 26 |
| 三、增加侦查机关的义务 .....              | 30 |
| 四、设置科学、合理的强制措施体系 .....         | 31 |

五、改造刑事侦查程序的启动和撤销制度..... 34

六、实现逮捕与审前羁押相分离 ..... 35

七、确立适合我国的非法证据排除法则..... 36

八、贯彻强制侦查法定原则，实现技术侦查手段法定化 ..... 37

**结束语** ..... 39

**参考文献**..... 40

厦门大学博硕士论文摘要库

## CONTENTS

|  |    |
|--|----|
| <b>Preface</b> .....   | 1  |
| <b>Chapter 1 The status and function of spy proceeding in the criminal lawsuit</b> .....                           | 3  |
| <b>Subchapter 1 The status of spy proceeding in the criminal lawsuit</b> .....                                     | 3  |
| <b>Subchapter 2 The function of spy proceeding</b> .....   | 4  |
| <b>Chapter 2 The design disfigurement of spy proceeding in ournational actuel criminal lawsuit</b> .....           | 7  |
| <b>Subchapter 1 The design disfigurement of spy system</b> .....   | 7  |
| <b>Subchapter 2 The design disfigurement in the course of spy proceeding</b> .....                                 | 10 |
| <b>Subchapter 3 The design disfigurement of right guarantee for the crime Suspicioner</b> .....                    | 16 |
| Section 1 The right of detain validity censor towards court isntgiven to suspicioner .....                         | 16 |
| Section 2 The exclude rule of illegal evidence is not established .....  | 16 |
| Section 3 The right of dumbness for suspicioner and the right of oppose self-accusing are not endowed .....        | 17 |
| Section 4 The lack of perfect lower interposition system .....   | 18 |
| <b>Subchapter 4 The disfigurement of spy right monitor and restrict design</b> .....                               | 20 |
| <b>Chapter 3 The anceive of national criminal lawsuit spy prdeeding to be perfected</b> .....                      | 22 |
| <b>Subchapter 1 To perfect the principle of national criminal spy procedding</b> ...                               | 22 |
| Section 1 The principle of human rights guarantee .....  | 22 |
| Section 2 The principle of power restrict .....  | 22 |
| Section 3 To follow the principle of international human rights law and international criminal judicial rule ..... | 23 |
| <b>Subchapter 2 To perfect the detail conceive of national criminal lawsuit spy proceeding</b> .....               | 24 |
| Section 1 To perfect the system of spy supervise increase judicial .....   | 25 |

|                                   |   |    |
|-----------------------------------|---|----|
|                                   | authorization and judicial review system .....  | 25 |
| Section 2                         | To strengthen the indemnificatory rights for crime suspicioner<br>and paraclete .....                     | 26 |
| Section 3                         | To increase the obligation of spy department .....  | 30 |
| Section 4                         | To set scientific and logical oblige measure system .....   | 31 |
| Section 5                         | To rebuild the startup of criminal spy proceeding and removing<br>system .....                            | 34 |
| Section 6                         | To achieve the separation of arrest and before interrogation<br>detain .....                              | 35 |
| Section 7                         | To establish the principle of excluding illegal evidence that<br>suitable for nation .....                | 36 |
| Section 8                         | To carry ort the legal principle of obliging spy to achieve the<br>legal rule technic spy means tag ..... | 37 |
| <b>Reference Literature</b> ..... |   | 39 |
| <b>Bibliography</b> .....         |   | 40 |

## 引言

刑事诉讼法的修改是近期较为热门的话题，也是理论界研究的重点。2002年11月，中国共产党第十六次全国代表大会报告指出“社会主义司法制度必须保障在全社会实现公平和正义。……从制度上保证审判机关和检察机关依法独立公正地行使审判权和检察权。完善诉讼程序，保障公民和法人的合法权益。”以此为契机，我国的刑事司法改革也提到了议事日程，其中刑事诉讼法的修改是这次改革的重点。近年来，许多地方人民法院和检察院总结实践经验，在刑事诉讼方面进行了制度创新，如“证据展示”、“零口供规则”、“普通程序简易审”、“辩诉交易”、“暂缓起诉”、“暂缓判决”等，<sup>①</sup>一些地方的公安机关也在理论界的指导下开始进行一些改革探索，如河南省焦作市解放区、北京海淀区、甘肃白银市公安局在中国政法大学诉讼法学研究中心的指导下，进行“侦查讯问中律师在场、录音、录像三项制度”试验。<sup>②</sup>

不过在司法实践中进行制度创新遇到的最大问题就是没有法律依据，难免造成一种司法机关公然“违法”的现象。<sup>③</sup>特别是在侦查阶段，侦查机关违法办案，或者在“合法”状态下侵犯当事人合法权益现象层出不穷，司法实践中大量存在的超期羁押“刑讯逼供”、“非法取证”、“滥用强制措施”等侦查权滥用现象依然无法得到及时的纠正。从云南昆明的“杜培武”案到近期的“李久明”、“余祥林”案，无疑说明我国《刑事诉讼法》在制度设计特别是侦查程序的设计上存在着重大缺陷。笔者最终之所以选择刑事诉讼中的侦查程序的重构作为毕业论文的论题，就是鉴于我国司法实践中，特别是在侦查阶段对人权保护比较漠视，侵犯公民人身权利民主权利现象乃至冤假错案时有发生，见诸报端的还仅是些大案要案的冰山一角，那些较小的案件就难以胜数了。因此，笔者试图对该课题进行研究，希冀有助于我国刑事诉讼法的修改。当然，侦查程序重构的论题不但涉及面较广，且在理论上也存在许多争议，特别是侦查制度又与我国宪政体制和人事制度等密切相

① 蔡方华.暂缓判决的含义：要惩罚也要拯救[EB/OL].

<http://past.people.com.cn/GB/guandian/27/20030612/1015389.html2003>

② 樊崇义.第一次讯问犯罪嫌疑人律师在场(试验)项目总结报告[A]. 樊崇义主编.刑事审前程序改革与展望[C].中国人民公安大学出版社,2005,362.

③ 吕萍.“律师介入讯问”试验：有益尝试还须关注细节[N].检察日报,2005-10-18（8）.

关，所谓“牵一发而动全身”，同时，侦查程序作为国家诉讼制度中程序设计的一部分，必定要与我国现实状况和社会发展相适应。“一项旨在保护一般安全的法律必然会消弱自由，而一项旨大扩大个人自由的法律很可能会减少公众免受犯罪行为侵犯方面的安全”，“若加强了某一价值的保护，则对另一价值的关注程度大大降低，由此必然导致价值实现过程的冲突”。<sup>①</sup>

如何在各种价值冲突中选择或设计一套既符合历史传统又能与现实发展相适应的侦查程序，是法学界孜孜以求的事。对学历浅薄的笔者而言，要想把这个论题写好并推陈出新确实不是易事。笔者采用了比较分析和实证分析的研究方法，从侦查程序的功能与实践运作入手，重点分析了我国刑事诉讼中侦查程序制度上的缺陷，并就我国侦查程序的运行机制之建构作一宏观设计。笔者在论述过程中，没有对相关的法律概念和理论作深入论述，而是从侦查程序在司法实践运行的效果出发，分析现行刑事诉讼中侦查程序在制度设计中存在的缺陷，在此基础上，笔者根据自己在司法实践中的思考，提出修改和完善现行刑事诉讼制度侦查程序的建议，力图设计一套既能有效打击犯罪，维护社会稳定，又能最大程度保护诉讼当事人合法权益，与我国目前社会状况和社会发展相适应的侦查程序。

<sup>①</sup> 左卫民.价值与结构—刑事程序的双重分析[M].成都:四川人民出版社,1994.77.

## 第一章 侦查程序在刑事诉讼中的地位与功能

### 第一节 侦查程序在刑事诉讼中的地位

按照现行《刑事诉讼法》理论，侦查程序是指侦查机关在刑事案件立案后至起诉前，按照一定的程序、步骤和顺序履行法定的手续为收集犯罪证据，查明案件事实，确定是否起诉的准备程序。<sup>①</sup>侦查程序在整个刑事诉讼居于十分重要的地位，它是刑事诉讼全过程的基础和前提。这一阶段关系到控诉职能的实现及其质量和效果，它直接涉及惩罚犯罪和人权保障这两大基本问题，特别是侦查程序中的传唤、拘留、逮捕、搜查、讯问、羁押等活动，无不与社会的安全和人民群众的生命、财产的安全息息相关。

在我国，侦查程序是一个独立的阶段，是刑事诉讼极为重要的部分，是整个刑事诉讼结构大厦的基础。“如果地基的结构不合理，不坚固，那么整个大厦就有可能发生倾覆”。<sup>②</sup>在刑事诉讼中，收集证据、查获犯罪嫌疑人等许多基础性工作都是在侦查阶段进行的，“同犯罪斗争的成败，在很大程度上决定于是否善于进行侦查工作”，<sup>③</sup>因为只有通过犯罪侦查，“才能查明案情、查获犯罪分子，对其追究刑事责任，并为人民检察院的起诉和人民法院的审判提供充分的材料和根据”。<sup>④</sup>同时，侦查阶段也是强制力运用最多，因而也是最容易发生侵犯公民基本人权的阶段。由于我国刑事诉讼法中侦查阶段仍然带有明显的职权主义色彩，侦查机关垄断了侦查程序，其侦查权的行使很少受到限制的。“就司法实践而言，起诉和审判都在很大程度上依赖侦查的结果，99%以上的有罪判决率，事实上是靠强有力的侦查来维系的，如果仅从国家追究犯罪的效果这个角度来观察中国的刑事程序，侦查毫无疑问地是整个程序的核心。在一定意义上，也可以说，其正决定中国犯罪嫌疑人命运的程序不是审判而是侦查”。<sup>⑤</sup>

① 陈光中、徐静村.刑事诉讼法学[M].北京:中国政法大学出版社,1999.55.

② 李心鉴.刑事诉讼构造论 [M].北京:中国方正出版社,1992.179.

③ [前苏联] H·N·波鲁全夫.预审中讯问的科学基础[M].黎宏译,北京:群众出版社,1985.1.

④ 陈卫东等.检察监督职能论[M].北京:群众出版社,1993.122.

⑤ 孙长久.侦查程序与人权[M].北京:中国方正出版社,2000.10—23.

## 第二节 侦查程序的功能

所谓“功能”，是指事物的功效和作用。<sup>①</sup>在现代法治国家的视野内，作为一种惩罚权力机制，侦查制度本质上就是国家权力机关运用侦查权力调查案件的一套程序，其主要目的是为了揭露犯罪，保护公众人身和财产的安全。这一程序在刑事诉讼和社会生活中具有重要的社会功能和诉讼功能。<sup>②</sup>

### 一、侦查程序的社会功能

#### （一）权力制约功能

如同其他权力形式一样，侦查权具有较强的扩张性和攻击性，侦查权的行使往往伴随着对公民个人权利的强制性侵犯，在这样背景下，侦查程序的设置就起着限制侦查权恣意行使的“限权”功能。侦查权系针对犯罪行为而发动，考虑到犯罪行为本身的隐秘性和突发性，为保证在时空条件上能对犯罪行为作出及时的回应，国家权力在侦查活动中的运用尤其主动而深刻，侦查活动的展开以及侦查措施的采用几乎都是以限制甚至剥夺犯罪嫌疑人或第三人的人身、财产权益为前提的，不可避免地会给涉讼公民的生活权益造成强制性损害。因此，基于保障公民个人权利的现实顾虑，必须谋求制约侦查权的可行方案。在诉讼活动中，程序的本质就是限制恣意、制约权力，严格的程序设置可以将侦查权的运行规制在合理的制度框架之内，避免侦查权的无序行使和恣意妄为。这就像为火车铺设铁轨，固定的铁轨为飞速前进的火车预定了行进的路线和终点，从而可以有效地防止火车的无意脱轨或有意越轨。侦查程序的这一权力制约功能，对于防范侦查机关滥用权力、保障涉讼公民的基本人权具有重要意义，正如有学者指出的，“关于人权保障，程序保障之重要性较实体之保障，实有过之而无不及；特别是刑事程序中之侦查活动，此种现象更为显著”。<sup>③</sup>

#### （二）权力正当化功能

国家赋予侦查机关无比强大的强制力和执行力,目的是为了保卫更多人的安

① 辞海（缩印本），上海出版社 1989,580.

② 参见陈光中主编.诉讼法理论与实践.2003.刑事诉讼法学卷(上)[M]. 北京：中国政法大学出版社，2003. 谢佑平,万毅 .刑事侦查制度原理[M].中国人民公安大学出版社,2003.

③ 康顺兴.刑事诉讼适用正当法律程序原则之探讨[J].台北:刑事法杂志,1998.(4).43.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕